Kraków dnia 20 czerwca 2016 r.

**zainteresowani wykonawcy**

EPU/EM/400/PN-60 / … /2016

**dot.: przetargu nieograniczonego nr 400/PN-60/2016 pn.: Sukcesywna dostawa cementowej zaprawy szybkowiążącej do montażu włazów kanalizacyjnych**

Zamawiający – Miejskie Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji - Spółka Akcyjna,   
30-106 Kraków, ul. Senatorska 1, pkt VII.2 specyfikacji istotnych warunków zamówienia, przekazuje otrzymane od wykonawcy pytanie oraz udzieloną na nie odpowiedź.

**Pytanie 1**

„ Protokół rozbieżności. Zamawiający narzuca treść § 7 p. 7 i 8 w następującym brzmieniu:

punkt 7 W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie Zamawiającego, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takim przypadku Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego mu z tytułu wykonania części umowy.

punkt 8

W przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający może żądać od Wykonawcy kar umownych w wysokości 5 % wynagrodzenia umownego netto określonego w § 5 ust. 1 umowy.

Zestawienie treści § 7punktu 7 i punktu 8 wskazuje na rażące naruszenie podstawowej zasady równości stron w obrocie gospodarczym określonej w KC oraz orzecznictwie sadowym. Treść uregulowania nawiązuje do zasad „minionego okresu”, w którym przedsiębiorca państwowy miał prawa, a prywatny kontrahent tylko obowiązki.

W takich samych okolicznościach uniemożliwiających zrealizowanie części zamówienia

w aktualnej sytuacji rynkowej Dostawca ponosi konsekwencje:

1. Pozostaje z towarem wyprodukowanym dla Zamawiającego, nie mając na ten towar zbytu

2. Zapłaci karę umowną 5% nie od wartości niezrealizowanej części dostawy, lecz od wartości całego zamówienia objętego dwuletnią umową (choćby była zrealizowana już w 99%)

Zamawiający nie ponosi żadnych konsekwencji, ponieważ brakującą część dostawy może mieć natychmiast uzupełnioną przez firmy konkurencyjne dla Dostawcy.

Proponujemy brzmienie § 7 p 8 w następującej treści:

W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie części umowy przez Wykonawcę jest niemożliwe z przyczyn nie znanych w chwili zawarcia umowy, Wykonawca może odstąpić od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takim przypadku zobowiązany jest do zapłaty kary umownej w wysokości 5% wartości niedostarczonego towaru. Ponadto Zamawiający może żądać różnicy ceny pomiędzy ceną Wykonawcy, a ceną następnego konkurencyjnego dostawcy, który brał udział w przetargu.”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy. Postępowanie dotyczy sukcesywnej dostawy zaprawy cementowej, zamawiający nie wymaga wyprodukowania i dostarczenia jednorazowo całej ilości objętej przetargiem, z tych też względów obawy, że wykonawca pozostanie z cała partią zaprawy, bez rynku zbytu. Przytoczone przez wykonawcę zapisy umowy są identyczne jak w przetargu nr 134/PN-19/2016 i wówczas nie budziły one, żadnych wątpliwości w tym również wykonawcy składającego niniejsze zapytanie. Zamawiający wówczas pozyskał oferty od trzech wykonawców.

Na oryginale podpis i pieczątka:

*Zastępca Dyrektora ds. Zakupów*

*Wioletta Kubica*

***Zamieszczono na stronie internetowej MPWiK SA: www.mpwik.krakow.pl/przetargi***

***w dniu 20 czerwca 2016 r.***